ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 003/01/10-340/2022 о нарушении антимонопольного законодательства

02 июня 2022 года г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:	<...>	<...>
члены Комиссии:	<...>	<...>
	<...>	<...>

с участием представителей:

Ответчик - ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14»	<...>	доверенность от 04.04.2022 № 257;
Заявитель – индивидуальный предприниматель Бородина М.А.	<...>	доверенность от 21.12.2020 № 03 АА 1171280
Лицо, располагающее сведениями - Прокуратура Железнодорожного района г. Улан-Удэ	явка не обеспечена	

рассмотрев дело № 003/01/10-340/2022 по признакам нарушения ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (672090, г. Чита, ул. Профсоюзная, д. 23, ИНН 7534018889, ОГРН 1047550031242) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее-Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Бурятским УФАС России в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции на основании обращения индивидуального предпринимателя Бородиной М.А. (вх. от 20.01.2021 № 244), поступившего через Прокуратуру Железнодорожного района г. Улан-Удэ, возбуждено дело от 21.04.2022 № 003/01/10-340/2022 в отношении ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (далее-ПАО «ТГК-14», Общество) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в воспрепятствовании осуществлению ИП Бородиной М.А. обязанности, предусмотренной пунктом 84 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных постановлением Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034, провести поверку приборов учета, и незаконном удержании приборов учета предпринимателя в период с 03.12.2020 до 22.12.2020, что повлекло начисление предпринимателю оплаты по договорным нагрузкам, результатом которого является ущемление интересов ИП Бородиной М.А.

По факту выявленного нарушения Прокуратурой Железнодорожного района г. Улан-Удэ в адрес ПАО «ТГК-14» (далее-Общество) внесено представление от 11.01.2021 № 2593ж-2020, которым Обществу предложено принять меры по устранению выявленных нарушений, причин и условий, им способствующих, и недопущению впредь, решить вопрос о привлечении виновного лица к дисциплинарной ответственности, о дате и времени рассмотрения уведомить прокурора района в письменной форме, о результатах рассмотрения представления и принятых мерах сообщить прокурору района в письменном виде в месячный срок со дня его внесения с приложением подтверждающих документов.

ПАО «ТГК-14», не согласившись с указанным представлением Прокуратуры

Железнодорожного района г. Улан-Удэ, обратилось в Арбитражный суд Республики Бурятия с заявлением о признании недействительным и отмене представления от 11.01.2021 № 2593ж-2020.

В соответствии с частью 11 статьи 44 Закона о защите конкуренции принятие решения по результатам рассмотрения обращения ИП Бородиной М.А. было отложено до принятия и вступления в силу судебного решения по делу № А10-326/2021 выводы по которому имели значение для результатов рассмотрения обращения.

Арбитражный суд Республики Бурятия решением от 20.05.2021 отказал ПАО «ТГК-14» в удовлетворении заявленных требований, постановлением апелляционной инстанции от 01.09.2021 и постановлением кассационной инстанции от 14.01.2022 решение первой инстанции оставлено без изменения. Определением Верховного суда РФ от 15.04.2022 ПАО «ТГК-14» отказано в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам.

Из материалов обращения индивидуального предпринимателя Бородиной М.А. следует, что, между ПАО «ТГК-14» и ИП Бородиной М.А. заключен договор на отпуск и потребление тепловой энергии в горячей воде от 01.10.2019 № 6499.

Сотрудниками ПАО «ТГК-14» 11 и 18 ноября 2020 года выведены из коммерческого учета приборы учета потребителя, расположенные по адресам: г. Улан-Удэ, пр. Автомобилистов, 1 и ул. 502 км, д. 160, по причине их некорректной работы.

В акте от 18.11.2020 № 04-0001259 и письме от 23.11.2020 ПАО «ТГК-14» сообщило потребителю о необходимости проведения внеочередной поверки приборов учета. В акте от 18.11.2020 имеются письменные дополнения представителя ИП Бородиной М.А. об отказе в проведении поверки за свой счет, возможности проведения поверки за счет ПАО «ТГК-14».

Письмом от 27.11.2020 ИП Бородина М.А. просила о принятии приборов учета и проведении поверки в кратчайшие сроки. Приборы учета по адресам: г. Улан-Удэ, пр. Автомобилистов, 1 и ул. 502 км, д. 160 демонтированы 03.12.2020 и переданы в ПАО «ТГК-14» для проведения поверки, о чем составлены акты.

ИП Бородина М.А. 08.12.2020 обратилась в ПАО «ТГК-14» с письмом об уточнении сроков проведения поверки и ее проведении в кратчайшие сроки.

ИП Бородиной М.А. в адрес ПАО «ТГК-14» направлено письмо от 09.12.2020 № 16 о возвращении приборов учета для самостоятельной поверки, письмо получено обществом 09.12.2020. 10 и 15 декабря 2020 года представители ИП Бородиной М.А. обращались в офис ПАО «ТГК-14» с просьбой о возвращении приборов учета для проведения предпринимателем поверки. В возврате приборов учета было отказано. Фактически приборы учета были получены ИП Бородиной М.А. 22.12.2020.

На заседаниях Комиссии представителем заявителя ИП Бородиной М.А. поддержаны доводы о незаконном удержании ПАО «ТГК-14» приборов учета предпринимателя в период с 03.12.2020 до 22.12.2020, что повлекло начисление предпринимателю оплаты по договорным нагрузкам.

ИП Бородиной М.А. тепловая энергия поставляется по двум адресам:

- Республика Бурятия, город Улан-Удэ, проспект Автомобилистов, дом 1 (строения 1, 2, 3, 4 и 5);

- Республика Бурятия, город Улан-Удэ, 502 км, дом 160 (строения 1а, б, в и г).

ПАО «ТГК-14» по объекту заявителя, расположенному по адресу: город Улан-Удэ, проспект Автомобилистов, дом 1, не приняло прибор учёта к коммерческому учёту, демонтировало его

03.12.2020 для самостоятельной комиссионной проверки, ссылаясь на то, что показания расходомеров отличаются от нормативных показателей на более чем 40%. 22 декабря 2020 года заявитель забрал прибор учёта у ответчика и передал его на проверку в Бурятский Центр стандартизации и метрологии, который выявил расхождение 9-10% от нормативных показателей, произвёл калибровку прибора учёта с последующей поверкой. Позже в январе 2021 года исправность и поверку прибора учёта подтвердил Иркутский Центр стандартизации и метрологии. К коммерческому учёту прибор учёта допущен только 29.01.2021.

По объекту, расположенному по адресу: город Улан-Удэ, улица 502 км, дом 160 расходомеры тепловой энергии выведены из коммерческого учета 18.11.2020. ПАО «ТГК-14» не принимало узел учета к коммерческому учету по надуманным основаниям, приняло к коммерческому учету только 15.02.2021. В период с 18.11.2020 по 15.02.2021 никакие изменения в конструкцию прибора учёта не вносились.

Письмом от 27.11.2020 ИП Бородина М.А. просила о принятии приборов учета и проведении поверки в кратчайшие сроки. Приборы учета по адресам: г. Улан-Удэ, пр. Автомобилистов, 1 и ул. 502 км, д. 160 демонтированы 03.12.2020 и переданы в ПАО «ТГК-14» для проведения поверки, о чем составлены акты.

ИП Бородина М.А. 08.12.2020 обратилась в ПАО «ТГК-14» с письмом об уточнении сроков проведения поверки и ее проведении в кратчайшие сроки.

ИП Бородиной М.А. в адрес ПАО «ТГК-14» направлено письмо от 09.12.2020 № 16 о возвращении приборов учета для самостоятельной поверки, письмо получено обществом 09.12.2020. 10 и 15 декабря 2020 года представители ИП Бородиной М.А. обращались в офис ПАО «ТГК-14» с просьбой о возвращении приборов учета для проведения предпринимателем поверки. В возврате приборов учета было отказано. Фактически приборы учета были получены ИП Бородиной М.А. только 22.12.2020.

ПАО «ТГК-14» приобщило к материалам дела письменные возражения, из которых следует, что в спорных с ИП Бородиной М.А. правоотношениях ПАО «ТГК-14» не допущено действий (бездействий), предусмотренных пунктами 1-11 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, - отсутствуют события/признаки правонарушения, предусмотренные приведенными нормами.

Предметом рассмотрения дела № А10-326/2021 являлось признание недействительным акта надзорного органа. Признаков злоупотребления хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением, фактов ущемления интересов хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской деятельности – ИП Бородиной М.А., повлекших нарушения охраняемых антимонопольным законодательством правоотношений, причинение вреда иным участникам рынка, судами не установлено.

Вопрос о начислении предпринимателю оплаты по договорным нагрузкам рассмотрен Арбитражным судом Республики Бурятия в рамках дела № А10-1305/2021, исковые требования ПАО «ТГК-14» о взыскании с учетом уточнения 2 439 545 рублей 28 копеек – долга за период с октября 2020 года по январь 2021 года по договору на отпуск и потребление тепловой энергии в горячей воде от 01.10.2019 № 6499 судом удовлетворены в полном объеме, в удовлетворении встречных исковых требований предпринимателя о взыскании с учетом уточнения 2 437 217 рублей 08 копеек – убытков, возникших из-за неправомерных действий истца, отказано в полном объеме.

Выводы суда приведенного решения свидетельствуют о том, что ПАО «ТГК-14», как любой участник рынка вне зависимости от его положения на рынке, в спорных правоотношениях с ИП Бородиной М.А. отстаивает свои законные интересы, и вправе требовать от потребителя соблюдения требований законодательства о теплоснабжении, о коммерческом учете тепловой энергии, теплоносителя, Методики осуществления коммерческого учета тепловой

энергии, теплоносителя.

На основании изложенного, ПАО «ТГК-14» полагает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Представитель заявителя настаивал на необходимости квалификации действий ПАО «ТГК-14» в качестве злоупотребления доминирующим положением, в части воспрепятствования осуществлению ИП Бородиной М.А. обязанности, предусмотренной пунктом 84 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных постановлением Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034, провести поверку приборов учета, и незаконного удержания приборов учета предпринимателя в период с 03.12.2020 до 22.12.2020, что повлекло начисление предпринимателю оплаты по договорным нагрузкам, результатом которого является ущемление интересов ИП Бородиной М.А.

Имущественный спор, разрешаемый судом по делу № А10-1305/2021, подтверждает наступление негативных последствий для предпринимателя вследствие незаконных действий ПАО «ТГК-14».

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

Частью 1 статьи 19 Федерального закона от 27.07.2010 № 190-ФЗ «О теплоснабжении» (далее – Закона о теплоснабжении) установлено, что количество тепловой энергии, теплоносителя, поставляемых по договору теплоснабжения или договору поставки тепловой энергии, а также передаваемых по договору оказания услуг по передаче тепловой энергии, теплоносителя, подлежит коммерческому учету.

Под коммерческим учетом тепловой энергии, теплоносителя (далее также – коммерческий учет) понимается установление количества и качества тепловой энергии, теплоносителя, производимых, передаваемых или потребляемых за определенный период, с помощью приборов учета тепловой энергии, теплоносителя (далее – приборы учета) или расчетным путем в целях использования сторонами при расчетах в соответствии с договорами (пункт 13 статьи 2 Закона о теплоснабжении).

Коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется путем их измерения приборами учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором теплоснабжения или договором оказания услуг по передаче тепловой энергии не определена иная точка учета (часть 2 статьи 19 Закона о теплоснабжении).

В силу положений частей 2, 3 статьи 19 Закона о теплоснабжении, пунктов 5, 31 Правил № 1034 по общему правилу, коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя осуществляется путем их измерения приборами учета, которые устанавливаются в точке учета, расположенной на границе балансовой принадлежности, если договором не определена иная точка учета.

В пункте 14 Правил № 1034 установлено, что используемые приборы учета должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации об обеспечении единства измерений, действующим на момент ввода приборов учета в эксплуатацию.

На основании части 3 статьи 19 Закона о теплоснабжении, пункта 31 Правил № 1034 коммерческий учет тепловой энергии, теплоносителя расчетным путем допускается в следующих случаях: а) отсутствие в точках учета приборов учета; б) неисправность приборов учета; в) нарушение установленных договором сроков предоставления показаний приборов учета, являющихся собственностью потребителя.

В соответствии с пунктом 58 Правил № 1034 узел учета считается пригодным для

коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя с даты подписания акта ввода в эксплуатацию.

Согласно пункту 68 Правил № 1034 акт ввода в эксплуатацию узла учета служит основанием для ведения коммерческого учета теплоэнергии, теплоносителя по приборам учета, контроля качества тепловой энергии и режимов теплопотребления с использованием получаемой измерительной информации с даты его подписания.

В соответствии с пунктом 84 Правил № 1034, при возникновении разногласий между сторонами договора по корректности показаний узла учета владелец узла учета по требованию другой стороны договора в течение 15 дней со дня обращения организует внеочередную поверку приборов учета, входящих в состав узла учета, с участием представителя теплоснабжающей организации и потребителя.

С учетом установленной пунктом 84 Правил № 1034 обязанности, именно ИП Бородина М.А., как владелец узла учета должна была проводить поверку спорных приборов учета после возникновения разногласий по их работе.

ПАО «ТГК14», не передав приборы учета по требованию предпринимателя, воспрепятствовало осуществлению ИП Бородиной М.А. возложенной на нее пунктом 84 Правил № 1034 обязанности провести поверку спорных приборов учета, и незаконно удерживало их в период с 03.12.2020 до 22.12.2020.

Как следует из содержания пункта 84 Правил № 1034, внеочередная поверка приборов учета, входящих в состав узла учета, проводится с обязательным участием представителя теплоснабжающей организации и потребителя. В письме от 27.11.2020 ИП Бородина М.А. просила о принятии приборов учета и проведении поверки в кратчайшие сроки, также указала, что приборы учета готовы к передаче с 20.11.2020, однако сотрудники общества только 03.12.2020 произвели демонтаж приборов учета. То есть предприниматель самостоятельно не могла произвести поверку приборов в отсутствии представителя теплоснабжающей организации в период до 03.12.2020.

В результате необоснованного удержания приборов учета предприниматель фактически был лишен возможности провести их поверку и принять меры для ввода в эксплуатацию в более ранние сроки. Кроме того, отсутствие измерительных устройств повлекло начисление предпринимателю оплаты по договорным нагрузкам.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо доказать, что на соответствующем товарном рынке он занимает доминирующее положение, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав хозяйствующих субъектов.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

По итогам анализа состояния конкуренции на товарном рынке, проведенного в соответствии с порядком, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, установлены продуктовые границы рынка - услуги теплоснабжения, географические границы рынка -

территория расположения технологической инфраструктуры (пролегания тепловых сетей) ПАО «Теплогенерирующая компания-14» в границах г. Улан-Удэ.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящимся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим. Осуществляя естественно-монопольный вид деятельности -теплоснабжение потребителей в г. Улан-Удэ, включающее производство, передачу и поставку тепловой энергии, ПАО «ТГК-14» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на исследованном рынке, и, следовательно, при оказании услуг теплоснабжения обязано соблюдать ограничения, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

По смыслу абзаца первого части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции во взаимосвязи с пунктами 3, 4 статьи 1 и абзацем вторым пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса злоупотреблением доминирующим положением признается поведение доминирующего на товарном рынке субъекта, если оно выражается в следующих формах, в том числе одной из них: недопущение, ограничение, устранение конкуренции на товарных рынках; причинение вреда иным участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам и потребителям), включая извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за их счет, иное подобное ущемление прав участников рынка.

Комиссией Бурятского УФАС России в действиях ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» (672090, г. Чита, ул. Профсоюзная, д. 23, ИНН 7534018889, ОГРН 1047550031242) установлено нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением, выразившимся в воспрепятствовании осуществлению ИП Бородиной М.А. обязанности, предусмотренной пунктом 84 Правил коммерческого учета тепловой энергии, теплоносителя, утвержденных постановлением Правительства РФ от 18.11.2013 № 1034, провести поверку приборов учета, и незаконного удержания приборов учета предпринимателя в период с 03.12.2020 до 22.12.2020, что повлекло начисление предпринимателю оплаты по договорным нагрузкам, результатом которого является ущемление интересов ИП Бородиной М.А.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...><...>